

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КУРГАНСКОЙ ОБЛАСТИ**

640000, г. Курган, ул. М. Горького, 40
(3522) 46-39-55

тел., факс 8

РЕШЕНИЕ

по делу № 99

г. Курган

Резолютивная часть решения объявлена 02.02.2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме 16.02.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела № 99 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии – Гагарина И.В. – руководитель Управления;

Члены комиссии:

Белова А.В. – и.о. заместителя руководителя Управления;

Ефремова Л.В. – государственный инспектор,

Фоминых М.М. – государственный инспектор,

рассмотрев дело №99 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» (место нахождения: 641876, г. Шадринск, ул. Свердлова, 1) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, выразившегося в начислении ОАО «Курганская генерирующая компания» (место нахождения: 640003, г. Курган, пр. Конституции, 29А) дополнительной платы за потери в тепловых сетях и химически очищенную воду, затраченную на подпитку участка тепловой сети,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции) Курганским УФАС России возбуждено дело №99 по признакам нарушения ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

13.02.2014 года (вх. №486) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее — Курганское УФАС России, антимонопольный орган) поступило заявление ОАО «Курганская генерирующая компания» (далее – ОАО «КГК»), расположенного по адресу: г. Курган, проспект Конституции, 29А, содержащее жалобу на действия ОАО «Шадринский автоагрегатный завод», выразившиеся в следующем.

В ходе рассмотрения дела ОАО «Курганская генерирующая компания» пояснила, что 01.01.2011г. между ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» и ОАО «Курганская генерирующая компания» заключен договор энергоснабжения №02-152 (далее – Договор).

В соответствии с п.1.1. Договора энергоснабжающая организация (ОАО «ШААЗ») подает Абоненту (ОАО «КГК») через присоединенную сеть тепловую энергию в горячей воде, а Абонент принимает и оплачивает ее в объеме, сроки и на условиях, предусмотренных настоящим Договором.

Согласно п.1.2. Договора граница раздела балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон устанавливается актом разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности, являющимся Приложением №4 к настоящему Договору.

Приложением №4 к Договору определена граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон, которая устанавливается по вертикальной оси периметрового ограждения территории ОАО «ШААЗ». По мнению заявителя, акт разграничения балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности возлагает на Абонента ответственность за участок тепловой сети, не находящийся на балансе ОАО «КГК».

Согласно п.3.2., 3.3. Договора установлено, что учет отпускаемой тепловой энергии, теплоносителя осуществляется на основании приборов учета и контроля параметров теплоснабжения, установленных у Абонента. При установке приборов учета не на границе балансовой принадлежности расчет за тепловую энергию производится с учетом тепловых потерь на участке сети от границы раздела до места установки расчетных приборов, величина потерь определяется расчетным путем.

Согласно п. 3.7. Договора учет химически очищенной воды, отпущенной на подпитку тепловой сети, производится по коммерческим приборам учета Энергоснабжающей организации, допущенным в эксплуатацию в качестве коммерческих. При установке прибора учета химически очищенной воды на общем коллекторе расчет подпиточной воды производится балансодержателями

тепловых сетей пропорционально объемам трубопроводов.

Ежемесячно ОАО «ШААЗ» выставляет к оплате ОАО «КГК» платежно-расчетные документы по Договору, содержащие объем потерь, возникающих в не принадлежащей Обществу теплотрассе, проходящей между ограждением ОАО «ШААЗ» и внешней стеной объекта теплоснабжения (тепловой камеры ТК №2) и ежемесячно выставляются счета на оплату химически очищенной воды, затраченной на дополнительную подпитку участка теплосети, проходящего между ограждением ОАО «ШААЗ» и внешней стеной ТК №2.

В течение срока действия Договора т.е. в 2011-2012г.г. ОАО «КГК» оплачивало, предъявленные в общей стоимости тепловой энергии потери во избежание применения со стороны Энергоснабжающей организации штрафных санкций в виде введения ограничения отпуска тепловой энергии (письмо ОАО «ШААЗ» от 06.03.2013г. №02/9-134).

Количество поставляемой от ОАО «ШААЗ» тепловой энергии, а также теплоносителя, несущего в себе, в том числе, подпиточную воду, фиксируется прибором учета, установленным на объекте ОАО «КГК». Таким образом, ОАО «КГК» считает требования ОАО «ШААЗ» об отдельной, сверх тарифа, оплате химически очищенной воды, а также требования по оплате потерь тепловой энергии в сети, расположенной вне зоны ответственности ОАО «КГК» необоснованной и противоречащей действующему законодательству.

Представители ОАО «ШААЗ» в ходе рассмотрения дела пояснили, что между ОАО «ШААЗ» и ОАО «Курганская генерирующая компания» заключен договор энергоснабжения №02-152 от 01.01.2011г.

28.12.2012г. ОАО «ШААЗ» направило в адрес ОАО «КГК» проект договора №02-1446 от 01.01.2013г., который до настоящего времени считается не заключенным, ввиду того, что сторонами не согласованы существенные условия Договора. В связи с чем, отношения сторон регулируются ранее заключенным договором №02-152 от 01.01.2011г.

По условиям вышеуказанного Договора ОАО «ШААЗ» ежемесячно с участием представителей ОАО «КГК» оформляет акты на количество отпущенной тепловой энергии, исходя из показаний прибора ОАО «КГК», предъявляя к оплате количество поставленной тепловой энергии по тарифу, утвержденному Департаментом государственного регулирования цен и тарифов Курганской области.

На основании Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 06.08.2004г. №20-э/2, расчет тарифов на тепловую энергию для потребителей основывается на полном возврате теплоносителей в тепловую сеть и (или) на источник тепла. ОАО «КГК» ежемесячно допускает потери воды в своих сетях, что подтверждается представленными в 2011г. расчетами на необходимое количество подпитки и подписанными актами за 2013г. на количество отпущенной химически очищенной воды Согласно п.1.1.5 Методики определения нормативных значений показателей функционирования водяных тепловых сетей систем коммунального теплоснабжения, утвержденной Госстроем РФ от 01.10.2001г. №225, согласно которому под понятием «подпиточная вода» понимается специально

подготовленная вода, подаваемая в тепловую сеть для восполнения потерь теплоносителя, а также водозбора на тепловое потребление. Согласно письма ФСТ от 31.08.2007г. №СН-5083/12 потребители, допускающие в процессе потребления тепловой энергии не возврат конденсата, потери воды в закрытых системах теплоснабжения и сверхнормативный слив воды на горячее водоснабжение, оплачивают дополнительное количество химически очищенной воды в объеме этих потерь.

В соответствии с п. 60 Методических указаний от 06.08.2004г. №20-э/2 расходы энергоснабжающей организации на приобретение химически очищенной воды принимаются по ценам покупки воды и расходам на ее химическую очистку по указанным в договорах ценам.

В приложении №5 к Договору расчет цены подпиточной воды, вырабатываемой на ТЭЦ ОАО «ШААЗ» согласован ОАО «КГК» при подписании Договора. В приложении №4 Договора согласована граница балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности сторон - по вертикальной оси периметрового ограждения территории ОАО «ШААЗ». Прибор учета тепловой энергии установлен не на границе балансовой принадлежности. ОАО «ШААЗ» считает обоснованным предъявление потерь тепловой энергии, возникающих на участке сети от границы раздела до места установки расчетного прибора. Количество тепловых потерь определяется расчетным путем и ежемесячно согласовывается с ОАО «КГК».

В связи с необходимостью выяснения информации о принадлежности участка тепловой сети от периметрового ограждения ОАО «ШААЗ» до прибора учета ОАО «Курганская генерирующая компания», а также в связи с тем, что тепловые сети передавались ОАО «КГК» Администрацией города Шадринска по акту приема передачи муниципального имущества от 04.10.2011г. определением об отложении рассмотрения дела №99 о нарушении антимонопольного законодательства от 15.08.2014г. к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями привлечена Администрация города Шадринска.

Представитель Администрации г. Шадринска в ходе рассмотрения дела пояснила, что согласно договора купли-продажи №343 от 05.09.2011г. и передаточного акта приема муниципального имущества от 04.10.2011г. ОАО «Курганская генерирующая компания» приобрела сооружение – магистральная тепловая сеть, назначение: коммуникационное. Литер: 1, Россия, Курганская обл., г. Шадринск, ул. Февральская (ул. Орджоникидзе – Крестьянская) протяженностью 283 метра. Свидетельство о праве собственности от 04.11.2011г. 45 АА 266337.

Согласно запроса, направленного Курганским УФАС России Администрация города Шадринска сообщила, что сведениями о бесхозных тепловых сетях г. Шадринска, расположенных по улице Февральская в границах улиц Орджоникидзе - Крестьянская г Шадринска не располагает.

Во исполнение определения Курганского УФАС России от 24.09.2014г. ОАО «КГК» сообщило, что не обращалось в Администрацию г. Шадринска с целью принятия на баланс спорного участка сети по рассматриваемому делу.

Рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства,

заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Курганским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010г №220 проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг по теплоснабжению - 2012-2013г.г.

ООО «ШААЗ» осуществляет деятельность на всех трех стадиях теплоснабжения: производство, передачу и сбыт тепловой энергии.

Продуктовыми границами рынка будет являться услуга теплоснабжения.

Рынки теплоснабжения характеризуются высокой степенью концентрации в условиях неразвитой конкуренции. Это связано с тем, что оказание услуг по теплоснабжению потребителям зависит от расположения тепловых сетей теплоснабжающих или теплосетевых организаций. Конечный потребитель приобретает и потребляет услугу только от того поставщика услуг, к которому присоединены теплопотребляющие установки потребителя.

ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» занимает доминирующее положение на рынке теплоснабжения в географических границах присоединенной сети на территории г. Шадринска.

2. Согласно пункта 10 [части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Деятельность по обеспечению потребителей тепловой энергией относится к регулируемым видам деятельности.

Статья 8 Закона о теплоснабжении содержит перечень подлежащих регулированию цен (тарифов) в сфере теплоснабжения:

- 1) предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни [тарифов](#) на тепловую энергию (мощность), производимую в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии источниками тепловой энергии с установленной генерирующей мощностью производства электрической энергии 25 мегаватт и более;
- 2) предельные (минимальный и (или) максимальный) уровни тарифов на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям;
- 3) тарифы на тепловую энергию (мощность), производимую в режиме комбинированной выработки электрической и тепловой энергии источниками тепловой энергии с установленной генерирующей мощностью производства электрической энергии 25 мегаватт и более, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов;
- 4) тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, в соответствии с установленными федеральным органом исполнительной власти в области государственного регулирования тарифов в сфере теплоснабжения предельными (минимальным и (или) максимальным) уровнями указанных тарифов, а также тарифы на тепловую энергию (мощность), поставляемую теплоснабжающими организациями другим теплоснабжающим организациям;
- 5) [тарифы](#) на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям;
- 5.1) [тарифы](#) на горячую воду, поставляемую теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям с использованием открытых систем теплоснабжения (горячего водоснабжения);
- 6) [тарифы](#) на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя;
- 7) [плата](#) за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности при отсутствии потребления тепловой энергии;
- 8) [плата](#) за подключение (технологическое присоединение) к системе теплоснабжения.

Тарифы на тепловую энергию на рынке теплоснабжения, в период 2011-2013г.г., формировались в порядке, установленном Федеральным [законом](#) от 26.03.2003 N 35-ФЗ «Об электроэнергетике», [Основами](#) ценообразования в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации и [Правилами](#) государственного регулирования и применения тарифов (цен) на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2004 N 109 «О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии».

Действовавший порядок не предусматривал государственное регулирование цен на химически очищенную воду.

Во исполнение Федерального закона от 27.07.2010г. №190-ФЗ «О теплоснабжении» Правительством Российской Федерации принято Постановление от 22.10.2012 № 1075 «О ценообразовании в сфере теплоснабжения», которым установлена дата начала регулирования цен на теплоноситель.

Так, согласно подпункту «б» пункта 5 указанного нормативного акта решения об установлении тарифов на теплоноситель, поставляемый теплоснабжающими организациями потребителям, другим теплоснабжающим организациям, платы за услуги по поддержанию резервной тепловой мощности при отсутствии потребления тепловой энергии, а также платы за подключение к системе теплоснабжения на 2013 год принимаются органами регулирования в течение одного месяца со дня вступления в силу [методических указаний](#) по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения.

Таким образом, в нормативно-правовом акте Правительства Российской Федерации, обязательным для исполнения, предусмотрена прямая норма, определяющая конкретный временной отрезок для принятия регулирующим органом решения об установлении тарифа на теплоноситель.

Методические указания по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения были утверждены Приказом Федеральной службы по тарифам от 13.06.2013 г. №760-э и опубликованы 19.08.2013г. в Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти №33.

Таким образом, до даты публикации Методических указаний по расчету регулируемых цен (тарифов) в сфере теплоснабжения у органов регулирования отсутствовали правовые основания утверждения тарифов на теплоноситель.

Последний счет для ОАО «Курганская генерирующая компания» на оплату дополнительного количества химически очищенной воды в объеме потерь по согласованным в Договоре ценам был выставлен ОАО «ШААЗ» за май 2013г. С июня 2013г. ОАО «ШААЗ» плата за химически очищенную воду не предъявлялась. В Приложении №5 к Договору определена себестоимость 1 кубического метра химически очищенной воды, она применялась в расчетные периоды 2011-2012г.г. и была сторонами согласована.

До указанного периода времени ОАО «ШААЗ» руководствовалось письмами Федеральной службы по тарифам от 29.07.2010 г. №НБ-6353/5 «О расчетах за подпиточную (техническую) воду, используемую в процессе оказания услуг по горячему водоснабжению», от 16.09.2009 №НБ-6515/5 «Об установлении тарифов на горячую воду», от 31.08.2007г. №СН-5083/12 «Об организации расчетов за химически очищенную воду», пунктом 60 Методических указаний по расчету регулируемых тарифов и цен на электрическую (тепловую) энергию на розничном (потребительском) рынке, утвержденных Приказом Федеральной службы по тарифам от 06.08.2004г. №20-э/2, выставляя счета по договорным ценам.

Расчет составляющих себестоимости химически очищенной воды на 2014г. для ОАО «Курганская генерирующая компания» не осуществлялся, счета за невозврат теплоносителя не выставлялись.

Таким образом, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ОАО «ШААЗ» признаков нарушения п.10 ч.1. ст.10 Закона о защите конкуренции в части несоблюдения установленного нормативными

правовыми актами порядка ценообразования, а именно, применения в 2012-2013г.г. в расчетах с ОАО «Курганская генерирующая компания» платы за химически очищенную воду при ее не возврате на источник тепла, в отсутствии тарифов, утвержденных в установленном порядке. **3.** Курганским УФАС России установлено, что договором энергоснабжения №02-90 от 01.01.2008г. закреплены правоотношения по теплоснабжению между ОАО «ЭнергоКурган» и ОАО «Шадринский автоагрегатный завод». Данный договор действовал до ноября 2010 года.

С 01.01.2011г. права и обязанности теплоснабжающей организации по вышеуказанному договору перешли ОАО «Курганская генерирующая компания» на основании соглашения о перемене стороны в договоре №02-90. На 2011 год был заключен договор №02-152 от 01.01.2011г.

Согласно п.8.1 Договора настоящий договор вступает в силу с 01 января 2011 года и считается заключенным на срок по 31 декабря 2011 года.

Согласно п.8.2 Договора настоящий договор считается пролонгированным на (один) год в случае, если ни одна из сторон за месяц до окончания срока действия договора не заявит о намерении заключить договор на иных условиях или внести изменения (дополнения) в договор или прекратить действие договора.

ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» 28.12.2012г. направило в адрес ОАО «Курганская генерирующая компания» проект договора №02-1446 от 01.01.2013г.

ОАО «КГК» в августе 2013г. направляло в адрес ОАО «ШААЗ» проект договора №02-1446 от 01.01.2013г. с протоколом разногласий от 01.07.2013г., указывая на то, что договор не соответствует нормам действующего законодательства.

Договор №02-1446 от 01.01.2013г. до настоящего времени считается незаключенным, ввиду того, что сторонами не согласованы существенные условия Договора.

Согласно статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

3. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Таким образом, исходя из анализа Договора №02-152 от 01.01.2011г., руководствуясь нормами действующего законодательства, Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что с 01.01.2013г. договор энергоснабжения №02-152 считается расторгнутым.

В период действия Договора ОАО «КГК» не обращалось за исключением из границ ответственности участка тепловой сети и условий об оплате потерь, редакция Договора №02-152 от 01.01.2011г. предложена ОАО «КГК».

Таким образом, условие об оплате потерь не ущемляет прав и законных интересов ОАО «КГК».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ОАО «Шадринский автоагрегатный завод» доминирующим на рынке теплоснабжения в географических границах присоединенной сети на территории г. Шадринска.
2. Прекратить рассмотрение дела №99 по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ОАО «Шадринский автоагрегатный завод».

Председатель Комиссии
Члены Комиссии:

_____ И.В. Гагарина
_____ А.В. Белова
_____ Л.В. Ефремова
_____ М.М. Фоминых

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.